

POR LA IVRISDICION ECCLESIASTICA, Y DOMINGO SAN GIL, y Geronymo de Aguilar.



CON presupuesto, q̃ en hecho consta, que D. Diego de Vera, y Iuã Perez Gallinero sin ocasiõ emprendierõ a cuchilladas en 14. de Setiembre a la media noche a Francisco San Gil, y Geronimo de Aguilar, y se les lleuarõ vn ferreruelo, y q̃ noles recibierõ pazes, ni hizierõ amigos. Y q̃ fueron ambos puestos de la pendencia conocidos de diuersas personas, que andauan por Borja, y salieron, o se asomaron al ruydo de la pendencia. Y q̃ entresi se conocieron y hablaron ambos puestos rixantes. Y q̃ para la pendẽcia de 15. en q̃ murio el de Majones, no resulta tratado, ni cõfabulacion, o cõdenaciõ antecedente para matarle en manera alguna, entre nadie de los desta parte, y para reñir ni assistir en la brega con Francisco San Gil, que dizen, que le matò. Parece llano que deue juzgarse esta competencia por la Iglesia, restituyendola las personas que se acogieron a su immunidad, que fundan su intenciõ en la regla del *c. inter alia. de immu. Eccles.* y no cõsta de la calidad de homicidas proditorios, en que se funda la jurisdicion Real, y don Pedro de Luna, y doña Maria de Vera.

Para lo qual presupongo, q̃ aunque segun drecho paraq̃ los Iuzes y ministros de su Magestad, cõ segura conciencia puedan sacar los delinquentes de la Iglesia, baste, q̃ conste del delicto plenamente, y de la calidad de prodicion, o otra, por donde no deuiessen gozar los receptados en la Iglesia de su imunidad por mediana prouãça, vt ex autoritate Grego. Lopez *in l. 4. tit. 11. p. 1. glos. ladrones manifiestos*, obseruat Bouadilla *lib. 2. Politic. c. 14. num. 94.* Empero para sentenciar la causa de la competencia, y determinar si deue, o no el delinquente gozar de la immunidad, ha de constar plenamente de la calidad por do la pierde, vt autor est idem Bouadilla *d. num. 94. in glos. marginali*, his verbis, *ait enim Gregorius in l. 4. glos. 3. in fine. tit. 11. par. 1.* quod ad extrahendum reum ab Ecclesia, debet liquido constare de delicto, de qualitate

tamen proditionis, ſufficiat pro tunc, ſi ſemiplene conſtet, vt extrahatur delinquens ne aufugiat, facile enim fiet, vt niſi integre poſtea conſtet, reſtituatur Eccleſiæ, & ſic practicatur. Y en el Reyno para ſacar los delinquentes de la Igleſia citra violationem, & fractionem oſtij, aut parietis, baſta la fama y comun exiſtimacion, de que el delicto es de calidad, que no goze el delinquente de ſu immunidad. Pero ſi fueſſe meneſter abrir claui potenti Regia ſus puertas, o paredes, de qualitate ſemiplene conſtare oporteret & ſufficeret pro excuſādis Regiis miniſtris. vt ego obtinui corā Dño Cancellario pro Doctore Balthaſare Andres tunc aſſeſore iudicis ordinarij præſentis Ciuitatis, qui pro extrahendis homicidis prodicionalibus, tametſi de qualitate vnico teſte conſtitit, potenti manu regia diſrupit fores Eccleſiæ de Moçalbarba. Y para ſentenciarla baſta q̄ de la calidad conſte ſemiplenè, vt bene D.R.Seſſe *de inhibitio. c.8. §. 4.n.68.poſt multos quos refert.*

Dos coſas pues incumbe prouar a la parte del Fiſco, y de don Pedro de Luna, y doña Maria de Vera para ſu incluſion, y intento, y para obtener en eſta cauſa. La primera, q̄ mis partes cometieſſen el homicidio de q̄ tratamos. La 2. que le cometieſſen a traycion.

Para la primera deue prouarſe preciſamente vna de dos coſas. O que hirieron de muerte al de Majones. O que auiendole herido otro, ſe prueue tratado entre ellos, y el que le hirio no ſolo de reñir, mas de matarle ſiguiendo ſe deſpues el acuerdo, y hecho penſado.

Que de la primera manera no conſte, que cometieſſen homicidio, ni traycion, patet. Pues todo el proceſſo concuerda, en que el de Majones recibio vna ſola herida, y q̄ ſe la dio Franciſco San Gil.

De que ſe infiere vna llaniſsima concluſion de derecho, recebida en la practica que de aqueſte homicidio no ſerian culpables mis partes Primo prædicto modo, no ſolo para perder la immunidad de la Igleſia, mas aun ni para ſer caſtigados del homicidio, *ex tex. celebri, licet vulgari, in. l. ſi in rixa. vbi plene Bart. &* ibi: *Marſil. num. 25. & in. l. nihil intereſt. num. 16. ff. ad. l. Cornel. de Sicar. Angel. de maleſi. verbo dictus Andreas armat me. nu. 5. Bald. in. l. data opera. C. de his, qui accus. poſſ. Abb. in. c. 1. num. 3. de offi. delega. &* ibi: *Beroi. num. 94.* Qui in puncto requirunt, quod omnes rixantes inſimul aſsiſtant rixæ, doloſe & animo occidendi, para que queden obligados no ſolo de las heridas que cada vno dio, ſino de las de los compañeros, *docent late Farina. quæſtio.* 130. *ex nu.* 27. *& alibi paſsim. Petrus Caballus caſu.* 192. *ex num.* 4. Ex quo potiſſimum fundamento, annis retro elapſis obtuue total abſolucion de Roque de Sayas, y Chriſtoual Cortes concordi ſuffragio Dominorum de regio criminali conſilio. Aunque ſe hallaron al lado de Bernardo Perez de Cabañas mayor, y menor, como rixantes, en que por vna herida dada por Bernardo de Cabañas mayor, murio don Iuan de Heredia. In proceſſu D. Franciſci de Heredia ſuper criminali.

Ni obſta, que la parte contraria pretende, que eſta mouio la pendencia

dencia de quinze, y que con esto dedisse videtur causam damni, y deue imputarsele la herida, que dio, el que sobreuino a ella. Libens enim admitterẽ aliquam differentiam inter illum, & nostrum casum. Porque en aquel, ni hirieron Roque de Sayas, y Christoual Cortes al difunto, ni mouieron la pendencia, y aqui pretende la parte contraria, que mis partes la mouieron, y fueron agressores, en que V. S. sera seruido de mandar apurar las probanças en lo tocante a la agresiõ, que estan no poco encontradas. Pero demos caso ex abundánti, que la pendencia de quinze la mouiessen mis partes non probato tractatu, & coadunatione cum vulnerante, qui rixæ per accidens superuenit, quando mucho podrian quedar culpados en la ocasion, y causa que dieron a la herida mortal. Pero nusquã dici possent teneri de occiso, ni se les podria dar mas que vna pena extraordinaria moderada ex arbitrio ius dicentis. Porque la herida, y culpa del que sobreuino ex accidenti, no puede dezirse, que dependa, ô sea effecto de la pendencia, que otros començaron ordenada verosimilmente al caso accidentario del que sobreuino. Y assi aunque agressor dare videtur operam rei illicitæ, & ex consequenti solet teneri de omni eo, quod etiam præter eius intentionem accidit, *ex l. quoniam multa. C. ad l. Iul. de vi publica.* cum his quę recenset. *Farina. quæst.* 126. *ex nu.* 61. cum multis sequentibus, qui tamen *num.* 77. pulchrè regulam temperat, ne locum habet quoad pœnam ordinariam, nisi casu, quo causam dans, & mouens verisimiliter cogitare debuisset similem casum successurum, *Cynnus in d. l. quoniam multa. num. 3. in fine. Alberi.* ibi: *num. 2. Angel. num. 7. Bartol. in l. si vt certo. §. sed interdum. num. 1. Commodat. cum aliis per Farin. supra num.* 78. Et quãuis eius exẽpla non omnino conueniant, strictius tamen *num.* 79. *& sequent.* cũ multis docet, que paraque aya lugar la pena ordinaria, es necessario que la causa y culpa sean proximas, y imediatas. Y el començar vna pendencia, no lo seria, per pensis multis illis gradibus, causæ paruæ, multum remotæ, mediæ, proximæ, & substantialis. De quibus post Doctores, quos refert, *Farina. quæst.* 130. *num.* 47. vbi ex *num.* 47. *ex Bal. cons.* 492. *num.* 1. *in* 1. *& Socin. cons.* 188. *nu.* 6. *in* 1. tunc putat causam, siue actũ proximum, aut immediatum delicto, quando ille actus cum delinquente cooperatur in ipso delicto, aliàs non dici actum, seu causam immediatam, sed remotam. Iam vero, viniendo a lo practico de nuestro caso, en el punto que agora trato, el auer mouido la rixa esta parte (quando fuera assi) secluso tractatu, & consensu vulnus inferentis, no se puede llamar causa, por lo menos ordenada al homicidio, sino quando mucho ocasiõ, de que viendo reñir a su hermano con ardor, y sin consideracion como moço hiriesse al de Majones. Y aunq̃ dixessemos, que la ocasion q̃ le dieron mouiendo la pendẽcia, fue darle auxilio al delinquente, solum habere potest locum pœna ordina-

ordinaria, quando consensus præcessit, seu scientia auxiliatoris. Ita pulchre Iulius Clarus §. *fin. quæst. 90. in princi. & latè Farin. d. quæst. 130. ex num.* 47. vbi sic componit contrarias opiniones.

Nec mouere debet in contrarium, que presuponiendo in facto, que mis partes buscauan algunas armas, y hizieron congregacion de amigos, y deudos, para la pendencia, y con esta preuencion la mouieron, ya ay consentimiento, y sciencia de su parte, para el auxilio, que prestaron al homicidio.

Porque aquesta es vna grande equiuocacion, pues aunque la preuencion de gente y armas fuera considerable, que ni lo es, ni consta, es imposible que influya en vn acto tan fortuito, è impensado, como despues sucedio, no prouãdo tratado con el que dio la herida, y assi non teneretur de homicidio saltem pœna ordinaria. Nec verè dici possunt homicidæ, ni porque hiriessen al difunto, ni porque diessen auxilio, ni cooperassen con el que lo hirio, que sobreuino a caso en la pendencia.

Y aun entiendo, que quando constara de preuencion, y tratado de matar al de Majones entre mis partes, y las personas, con quien se dize precedio tratado, aqueste no puede influyr en el hecho de vn tercero, cum quo nec vmbra tractatus, vel præmeditationis ostenditur occidendi.

Y es aquesto mas llano, pues ni la causa antecedente, que fue liuiana, y sin obligacion de honor, ni hazienda, ni la calidad de las personas, ni el auer preuenido quatro deudos, ô amigos, ni algun coleto de Ante, ò otras armas defensiuas semejantes, quando expressamente constara, que aquesta preuencion se hizo præcedente tractatu, & deliberatione rixãdi (q̃ no cõsta) la induze de matar al de Majones: pues nec a diuersis fit illatio. Nec in dubio ex minima causa tantũ facinus præsumẽdũ est, imo contrarium, quod casu rixæ accesserit, vt multis probant *Pacian. cons. 156. num. 3. Menoch. de præsumptio. lib. 1. præsump. 89. nu. 139. Farina. quæstio. 29. num. 36.* & latius cum multis *ead. quæstio. ex num.* 80. Quæ si in dubio sumitur, in claris opus non erit coniecturis. Vt cum multis in puncto docet *Mascard. conclus. 159. num.* 23. De que resulta, que no quedan conuencidos mis partes, de que cometiessen el homicidio, ni por auer muerto al de Majones, ni porque tuuiessen tratado cõ el que le hizo, para que lo hiziesse.

Falta assi mismo la parte contraria en la prouança de la calidad de la traycion, fundamento vnico de su inclusion en esta causa. Et vt omnino animus quiescat, estrechemos el punto con rigor, y presupongamos ex abundanti, supercheria, y ventaja de armas, y personas preuenidas, q̃ no la ay, ni resulta de processo, porq̃ las q̃ cõcurrieron eran deudos, y la plaça de Borja (puesto do succedio el caso) en que ordinariamente suele auer, y entonces auia mucha gente, como resulta de processo. Y supongamos mas, que mis partes fueron los agresso-

agressores, y promouedores de la pendencia, en que tambien estan las prouanças encontradas, nihilo minus precediendo como precedio la de 14. promouida tã sin causa y sazon por don Diego, cessa toda razon de caso pensado, y de prodicion, ipseque sibi præcauere tenebatur, y ninguna diligẽcia, preuencion, ni agresion, aunque con ventaja, induze traycion, *Bart. in l. respiciendum. §. delinquunt. de pæn. Felynus in c. 1. de homici. Couar. lib. 2. variar. c. 20. num. 7. vers. tandem.* Ampliando aquesta resoluciõ, aun en el que matasse, o diesse las heridas, a tergo, que seria el homicidio culpable, doloso, y deliberado, pero no prodicional, ni de calidad, que priuasse al que le cometio, de la immunidad de la Iglesia. *Couar. d. c. 20. d. nu. 7. vers. in his profecto, & vers. Nono ab eisdem.* securius id obseruat. *pulchre. Cæphal. cons. 57. ex num. 13. vbi ex Felyn. & Anchar. in c. 1. in prin. de homicidio. Bart. Bald. & Afflict.* resoluit, proditorem eum esse, qui nulla præcedente rixa, alium occiderit, & nullo modo illum, qui causa disidiæ, aut inimicitia præcedente, interfecerit, ac rixatus fuerit. *Anto. Gomez. 3. tom. c. 3. nu. 5. Azeuedo l. 3. tit. 3. lib. 1. recopila. num. 11. Bouadilla lib. 2. c. 14. num. 37 vers. Pero yo siento lo contrario.* Propuso la question Bouadilla *nu.* 36. in terminis terminantibus, por estas palabras. *Si gozara de la Iglesia, el que despues de auer tenido palabras, o pendencia, o ocasion, de enojo, o rancor, con alguna persona de proposito, acuerdo, y caso pensado, armado, o preuenido, busco a su enemigo, y en buena ocasion, y a su saluo, y aunque no con acechanças, ni aleuosamente, le hirio, o mato.* Y aunque refiere Bouadilla la opinion de graues Doctores, q̃ dixeron, que era mas comun, que en este caso el homicidio no deuia ser amparado de la Iglesia, empero refiere luego, que la contraria es mas verdadera, que conoce por autor al Abbad *in c. 1. de homicidio.* y la sigue Couar. llamãdola mas comun *d. c. 20. n. 7. versi. in his profecto.* Y dizen, que se practica, *Blanc. in praxi. num. 26.* y refiere por ella a *Alexan. Conrad. Bos. Paz. y Anastasio, Geronymo Bouadilla d. c. 14. num. 37. in glos. marginali litera F.* Y aunque Bouadilla *d. num 37. vers. Pero yo siento lo contrario.* caso que la muerte se cometiesse por detras, siente con *Couar. vbi supra. vers. tandem hic. y con Antonio Gomez d. c. 3. num. 5.* que el q̃ matasse por detras precedente rixa, & inimicitia, no gozaria de la immunidad. Empero yo siempre he entendido, que en este Reyno se ha tenido por mas verdrdera, y se ha siguido en este tribunal la contraria opinion *de Bart. in d. l respiciendum. §. deliquunt. num. 1. vers. Sed si sedens.* Vbi expresse docet, proditorem esse, qui amicũ, eũue, cum quo rancorem non habebat, percussit de retro, secus subsistente, & præcedẽte inimicitia, vel ratione, quia quod fecit in actibus iam ostenderet ex antecedẽtibus. Et vt casus Bartoli sint oppositi, & aduersi, ita intelligendus est, & in hoc sensu allegatur, & intelligitur ab omnibus, *ex Ign. infra* vt merito *Alfonsus de Azeuedo lib. 5. tit. 8. l. 11. nouæ recopila. n. 1.* decan-

tauerit sententiã in proposito; Firmauerat siquidẽ in *l.3.tit.2.n.*10.& 11.*l.* 16. *eiusdem recopil.* la contraria opinion, q̃ el q̃ con aleuosia mato por detras a su enemigo, no gozaua de la imunidad de la Iglesia, in melius tamẽ, cautius, & prudẽtius (vt ipse inquit) sententiam mutando; docet gaudere debere eius immunitate. (Donde aduierto de passo, que la negatiua, *non*, irrepsit impressorum incuria, y por ella se ha de poner el aduerbio *nunc*) his verbis præscribit rationem. *Tum etiam, quia nullo modo potest dici aleuosè ociosum, quem antea occisor inimicum habebat: cum ille deberet se præcauere, & non esse incautus; satq; dicitur factum fuisse in rixa, cum tàm tempore homicidij, quam antea aderat orta, & formata, & cognita inimicitia inter occisum, & occisorem, & ita refert ex authoritate Burg. de Paz. cons.* 22. *num.*17. *lib.* 1. fuisse decisum in Regia Cancellaria. Et inquit Azeuedo, quod iure optimo, valde miratus, quod eadem Cancellaria de año 1587. contrarium decreuerit. *Nec dissentiunt Antonius Gomez. d. tom.3.c. 3. nu. 5. & Plaça de delictis. c.21. num.1. & Pleban. noster de competen. iurisdi. quæst.7.num.* 6. quatenus generale dogma constituit, eum esse proditorem, qui illum occiderit, qui præcauere nõ tenebatur. Et expressius, & in indiuiduo ita tenet *Ibandus de Bardaxi*, etiam si à tergo, & incautè occisus fuerit inimicus, qui causam habebat præcauendi, *in foro vnico. de his qui ad Ecclesias confugiunt. nu.* 10. & istam opinionem de iure cõmuni defendit *Ioan. Guiter lib.1. pract. quæst. ex num.2. cum sequenti.* refertque frequentius receptam *nu.* 5. *necnon & veriorem ex Boer. decis.* 109. *num.* 3. & sæpissime in praxi obseruatam. *ex Decian. cons.*80. *n.* 21. & 23. *in* 3. *Ramigius de Gonni. tract. de immunita. Eccles. limita.* 14. & *alij relati per Farina. quæst.* 18. *n.*76. Quamuis ipse cõtrarium tenendũ putet, sed male, & contra communem vt infra. Y en este Reyno procede nuestra opinion sin dificultad por la practica assentada del Tribunal del Señor Canceler, donde pues preceda rixa, o causa de enemistad, y precaucion, aunque el homicidio se cometiesse aleuosamente con asechanças, & à tergo, no se entiende prodicional, ni pierde el delinquẽte la inmunidad. Et istã sententiã late comprobat *D. Regens Sesse de inhitio. d. c.*8. §.4. *n.* 55. vbi pulchre refert singularẽ casum decisum per Dominum Cancellarium 22. Martij 1606. en la competencia, que se declarò contra Sebastian Ronco, que mató vn Iurado de Daraco aleuosamente, vbi sæpe probat, quod in hoc Regno recepta est nostra opinio. *Bartoli in d. §. delinquunt. & Plebani d. q.*7. & *Ibandi de Bardaxi in d. foro vnico. de his, qui ad Ecclesias confugiunt. num.* 10. *vt patet num.*57. & *num.* 63. Y en todo el discurso de aquella cõpetencia sigue el S. Regente esta opinion, y se siguio en aq̃lla causa, pues la perdio la jurisdiction Ecclesiastica, por no auerse prouado rixa alguna antecedente, ni causa por donde el Iurado pudiesse entender, que le era enemigo Sebastian Ronco. Et verè semper ita iudicat Tribunal D. Cancellarij. Y no ha muchos años en el delinquẽ

te que

te q̃ fue sacado de la Magdalena, por auer muerto a otro por detras yendo descuydado, y sin recelo, porque deuiera tenerle, por auer precedido rixa con el que le mato, se juzgò la competencia por la jurisdicion Ecclesiastica. Caso mas dubitable que el nuestro, ya porque la pendencia auia precedido de mucho mas tiempo, ya porque no solo la herida, pero el acometimiento fue por las espaldas, & citra omnem rixam.

Y podra acordarse V·S. que en la competencia que tanto disputamos el señor D. Arpayon, doctissimo Relator de la presente, por la jurisdicion Ecclesiastica, y Arnal q̃ matô al Comendador Oruytiner, y yo por la jurisdiciõ secular, y por Miguel Oruytiner su hermano, si resultara prouança de lo que se pretendio por la jurisdicion Ecclesiastica y el preso, de que lo tenia ofendido en su honor al Comendador, y que sabia que el lo tenia entendido, se huuiera declarado por la Iglesia ex motiuo quod præcesserat causa præcauendi en el Comendador, con auer sido el caso tan sobreseguro, que toda aquella mañana anduuieron juntos como amigos, y cometidolo acabando de leuantarse de vn mismo poyo de la Iglesia de Calatorau, y acabandole de combidar a comer el Comendador, y con que alli concurrian otros dos fundamentos y calidades, la vna del sacrilegio, la otra de que videri poterat deliquisse sub immnnitate ipsa.

Y años ante siendo Canceller el Señor D. Thomas Ram Canonigo de Nuestra Señora del Pilar, se juzgo otra cõpetencia por la jurisdicion Ecclesiastica, y por quatro, o cinco bandoleros Catalenes de Alcouer, que fueron sacados del monasterio de Santo Domingo desta Ciudad, con que estuuieron conuencidos de diuersos homicidios cometidos a arcabuçazos sobre siguro, solo porq̃ prouaron bandos antecedentes entre ellos, por los quales tenian causa de recatar se los interfectos.

Y aunque lo susodicho, y señaladamente la practica tan assentada de los Foristas, y deste Tribunal, bastaua para obtener en esta causa, aun tratandola en los terminos rigurosos susodichos, quidquid procederet in viam iuris cõmunis. Quo vero sedatiori animo terminetur, vltra supra relatos, ita latissime fuit decisum, & resolutũ iunctis classibus Senatorũ, Senatus Neapolitanus *apud Vincentiũ de Frãchis decis. 713. per totam, vbi exactissime. qui num. 16.* potissimum id procedere profitetur, quãdo agitur in articulo fauorabili, vt in præsẽti, non autem in odioso, vt si ageretur de imponenda pœna, secundũ delicti qualitatem. Hanc quoque sententiam late ex authoritate antiquorum defendunt *Boeri. decis. 109. nnm. 3. & 4. Afflict. decis. 265. & ibi Cæsar de Vrsilis in additio. num. 70.* & esse veriorem in puncto iuris, commnnem, imo & frequentiori calculo Doctorum receptam, & sæpe in praxi obseruatã, & in tribunalibus Ecclesiasticis, in quibus iura Pontificia præcellunt, Cæsareis contrarijs, posthabitis, semper obseruandam, profitetur. *Ceuallos 3. tomo. quæst. 817. ex num. 6. & Farin.*

non

non multum in hoc sibi constans, *cons. 76. num. 7.* quicquid contrariũ ex decreto Sanctissimi Clementis Octaui referat, & sequatur *Marius Italiæ, de immunitate Eccles. lib. 1. c. 5. §. 4. ex num. 1. cum multis sequen.*

Aquesto procede ex veriori, & receptiori censura, Iuris Pontificij in hoc tribunali Ecclesiastico sequenda, imo & sequuta, & canonizata, tot præiudicijs, & merito, cum ex procemio fororũ Domini Regis Iacobi, in Aragonia deficientibus foris, ad ius Pontificũ, potiusquam Cæsarũ recurramus. Et si contemplemur eiusdem iuris primæuos limpidissimos fontes, non obscure deprehendemus, sententiam nostram ab ipsis in præcitatos Neotericos fuisse deriuatam; huiusmodi fuerunt Ioan. de Anani. *in c. 1. de homicid. num. 1. Ancharra. ibi. num. 2. Abb. num. 1. ibi,* dicens, pro hac sententia esse tex. apertum per locum ab speciali, in *c. fina. de immuni. Ecclesiarum. Felin. ibidem in prin.* qui omnes eum solum proditorem homicidam censent, qui vnum corde, aliud opere, gerit, ex indeque per insidias etiã, inimicum offendentem, nec proditorem esse, nec immunitate Ecclesiæ priuari profitentur. His accedunt latissime *Igneus in l. si certus. §. si vnus ex dominis. ff. ad Sillan. Iulius Clar. §. homicidium. num.* 10. Et hanc sequitur intrepide *Baiar. ad Clarum. d. §. homicidium. num 25. ex Gerardo singul. 14. Angelo, de malef. verbo, fecit insultum. Plaça. de delictis. c. 21. num. 2. Gomez d. c. 3. num. 5. cuius additionator Emanuel Suarez. de communi profitetur.* Et addit Baiardus, se nunquam vidisse formari inquisitionem de proditione, contra occidentem inimicum suum retro, vel per insidias. *Tiber. Decia. lib. 7. praxis. c. 29. num. 19.* vnde admonet cap. 30. statim sequenti Aduocatos in terminis nostris, vt faciant articulum, quod nulla præcessit inimicitia. *Bertazol. cons. criminali 208. ex nu. 8. Caballus de omni genere homicidij. n. 438. & sequenti.*

Ex quibus luce clarius deprehenditur, non esse curandum de Doctoribus contrariam sententiã tenentibus, quales fuerunt *Couar. d. num. 7. Bouadilla. d. num. 36. vers. Pero yo siento lo contrario. & Farina. d. quæstio. 18. num. 74.* quia aperte loquuntur contra verissimam & receptissimam sententiam, quæ in hoc præsertim Regno, & tribunali canonizata fertur ab omnibus foristis & illos *Bart. post habendos esse pũctim docet Franch. d. decis. 713.*

Illud vnum singulariter aduertendum puto a Dominis meis, & præcipue in hac causa ponderandum. Quan sin ocasion el de Majones, y su compañero promouieron, la pendencia de 14. hechando del puesto, y calle a Francisco S. Gil, y a Gero. Aguilar, y lleuãdo les vn ferreruelo, y que de la media noche, en que el caso succedio hasta las quatro, ò cinco del dia siguiente, en que encontrandose casualmente, se mouio la pendencia postrera, solo mediaron, 17. horas *Quod irrefragabili mihi* argumento est, pro continuatione, & concatenacione vtriusque rixe, vt elegantissimis verbis (vt solet) in simili casu pro excludenda deliberatione, & prouocatione ad

duelum

duellum, ex facto consultus, respondet Bimius *cons.* 241. *num.* 13. *sic inquiens. Et sic apparet, inriectum impedimentum casu, ibidem ortum, & iracundiam ex inimico inuicem aspectu, & ex ebulientis sanguinis igne renouatam, potissimum in causa fuisse, vt ad campum iretur, & ex consequenti omnem deliberationem eius rei faciendæ excludi, tum denique quia calor rixæ antecedentis rixæ, adhuc perdurabat, nec tam breui tempore, scilicet, horarum.* 18. *poterat dici extinctus, aut regressus: cum dierum interuallum requirat, vt superius ex communi Doctorum sententia probauimus.* Et paulò inferius, inferens ad decisionem suæ consultationis adijcit Bimius. *Et propterea, siue primam rixam inspiciamus factam hora vigesima tertia antecedentis dici, siue eius renouationem sequutam hora decima septima sequentis diei, dicemus omnino iracundiæ furore incensum, hanc prouocationem fecisse, & ex consequenti deficere duelli communem definitionem.* Fue el caso apud Bimium, que por vna constitució de *Mila. tit. de pœnis. §. in hoc.* Estaua puesta pœna de muerte, y de confiscacion de bienes a quien desafiasse a otro para fuera del lugar. Succedio entre dos vna pendencia, y el vno el dia siguiente saco al otro en campo, dudose si auia incurrido en la susodicha pena. Concluye que no, porque no auiendose resfriado aun la sangre por el breue espacio de 18. horas, todo se atribuyo a la rixa primera, y la segunda fue como vna continuacion della.

Vnde corolarie quo ad litis nostræ decisionem, videtur colligi, que quando constara de tratado, y consentimiento para la pendencia segunda de mis partes con Francisco Gil, y otros, y de la preuencion de armas, y de la promocion de la segunda pendencia, nihilominus ninguno dellos podia dezirse aleuoso, imo ebulienti, siue feruenti adhuc sanguini, & iracundiæ calori, euentus adscribendus fuisset. Indeque non abíre, arbitrarer ex mente complurium ex allegatis Doctoribus, maxime relatorum per Vincentium de Franchis. *d. decis.* 713. & *Meno. d. casu* 361. *n.* fœdere distinctionis prçfatas duas aduersas sentẽtias posse reduci, vt illa, quæ aduersarijs fauet forsan procederet, quando ex tẽporis cursu, alijsue coniecturis prudens iudex arbitrari posset sic sanguinem rixãtium refrigeratũ fuisse, & iram sedatam, vt ad inuicem existimare possent nullius iam præcautionis opus esse. Nostra vero sententia in dubie procedat, quãdo sanguis adhuc, & ira feruent, & incendũtur, adeò quidem, vt prior rixa potius cõtinuata, quã noua inchoata esse videatur. Vt merito *Menoch. casu.* 361. *ex num.* 1. multum tribuat iudicantis arbitrio, pro dignoscendo deliberato animo, obseruetque *n.* 61. *quod quando quis paulo post rixam in aduersarium consurgit, non dicitur sedato animo, consulto, nec cogitate delinquere. Semper enim dicetur moueri ob iracundiam, & iustum dolorem, tametsi per insidias, & industriam aduersarium occidat, cum constet de principali actu, hoc est, de ira & iusto dolore, quæ tollunt qualitatem cogitati, atque præmeditatis facinoris,* verba sunt *Menochij vbi proxime num.* 19. qui propterea talem homicidam ad Ec

clesiam securè confugere, docet.

Y aunque Menochio en aquel caso junta veynte conjecturas, para collegir la deliberacion del animo, pero en el nuestro, las q̃ se alegan son pocas, y debiles, ni prueuan, Nam vt aduertit ipse Menochius supra *num. 32. in fine.* Talis animus testibus, vel aliis probationibus probandus esset, cum sub ea qualitate lis determinanda veniret.

Y la prouança que en este caso ocurre, es leuissima, pues solo cõsiste en que in 5. arti. deponen el 1. testigo de la parte contraria, q̃ vio juntos en casa de Iuan de San Gil a Aguilar, y los San Giles el dia 15. y que no estaua Francisco San Gil. El 6. de oydas, que se cõjuraron para matar a don Diego. No dize aquien lo oyo, y padece grauissimos objectos. El 17. que oyo despues de la primera pendencia, que buscaron coletos. El 19. q̃ oyo que buscaron y lleuaron armas. El 21. que oyo que se auian confederado para reñir, y no los nombra. El 31. de fama publica, qne buscaron armas. El 34. que estuuieron algunos juntos, pero no se certifica estuuiesse Francisco Sã Gil. El 36. que Francisco San Gil el dia de la pendencia le pidio vna cuera de Ante, y que se la dio. Singolar y sin conteste. Cum vnũ quodque inditium contestibus probandum sit. *glos. communiter recepta in l. fina. C. famil. hercis.* El 39. de oydas, que estuuieron juntos algunos de los San Giles y Aguilar. El 55. que oyo, que se auian juntado en casa de Iuan de Sã Gil los de la pendencia. El 58. que vio a Iuan de San Gil aquel dia en su casa con quatro q̃ no conocio. El 63. que vio a Iuan de San Gil y Geronymo Aguilar en puridad, y que mostraua enojo Iuan de San Gil.

Desta probança colijo dos conclusiones. La vna que es insuficiente, paraque el tratado y comun acuerdo, ni de matar, ni de rixar, quede prouado no solo por testigos, o indicios violentos, y vehementes, mas ni aun medianamente persuasiuos. La 2. que durando el calor de la primera pendencia, aunque constara de expresso tratado, y consentimiento, no empero el caso se dixera acordado, y menos aleuoso por la breuedad del tiempo, que junto entrambas las pendencias, y las reduxo a vna. Qua de re consulendus quoq; Meno. *d. c.* 361. *ex n.* 24. qui prudenter *n. 23. ex Inno. & Hostien. in d. c. inter alia* obseruat, ei incumbere qualitatem sedati animi probare, qui in ea sefundat.

Nec me mouet obiectio quædam a Dominis inter informandum suscitata, que no se conocieron Don Diego y mis partes en la pendencia de 14. Porque respondo, q̃ preuiniendo la duda, se articulo en el 18. q̃ se conocierõ. Nec enim alias præcauendi necessitas immineret, nec excluderetur proditionis qualitas. Deponen el testigo 1. que vio reñir a Iuan Gallinero, y otro que no conocio con mis partes la pendencia de 14. El segundo, que oyò confessar a Don Diego, que auia reñido con aquel rapaz de Francisco San Gil, y Geronymo de Aguilar. El tercero, que los conocio a todos, y que

vio emprendieron en la de 14. a Geronimo Aguilar y Francisco Sã Gil, Don Diego, y su compañero, y que los lleuaron hasta los quatro cantones. El quarto, que conocio a Don Diego que hablaua con el Iurado Pelin. El quinto, que vio baxar la calle abaxo a dõ Diego. El sexto, que conocio a los quatro de la primera pendencia, y que vio que don Diego los vltrajò, y fue el agressor de palabra y obra. El 25. que los conocio, y q̃ vio se hablaron, y que acometio de palabras y obras don Diego. El 37. que le confesso Gallinero la pendencia de 14. El 65. que los conocio y se conocieron, y de la agresion de don Diego, y que se lleuò el ferreruelo.

Quanto a Domingo San Gil, expeditissima res est: porque no se hallo en la primera pendencia, ni supo de la segunda, sino por hallarse en la plaça con sola su espada en la cinta, sin otras armas ofensiuas, ni defensiuas, y acudio a la pendencia començada, por ver en ella sus deudos; y assi no solo espera ser restituydo a la Iglesia, mas aun quedar libre a su tiẽpo. Y de las prouanças no resulta tratado, ni consentimiento para matar, ni aun para rixar, vt ita non solum proditorium, verum nec dolosum homicidium commissum dicatur à Francisco San Gil, cuius Clientes, exploso omni tractatu, participes non sunt, vt colligitur ex Alex. Raudens. *cons.* 27. *ex n.* 32 *in* 2. tredecim casus constituente. Imo, & si ex abundanti admittere mus constare de dictis tractatu, & coadunatione ad rixandum, el homicidio no se dixera ni aun ex proposito, vt in puncto docet Clarus §. *homicidium. n.* 8. *& ibi Baiardus nu.* 21. Porque pues D. Diego començo la rixa de 14. y ofendio a Geronimo de Aguilar, y Francisco San Gil, propriam iniuriam vindicare potuissent die sequenti, imò & infra triduum. Clarus, & Baiardus vbi supra, Menoc. *cons.* 107. *num.* 4.

De todo lo referido tengo por cierto, que aquesta competencia deue declararse por la jurisdicciõ Ecclesiastica, y Domingo San Gil, y Geronymo de Aguilar. Sub vestræ Dominationis censura.

Michael Pastor.

Pronunciatu fuit pro Sac. Parte